

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 12920061150551

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

美国股权收购所得税制研究

On U.S. Federal Income Tax Law of Stock Acquisitions

吴 明 明

指导教师姓名: 蔡庆辉 副教授

专 业 名 称: 国 际 法 学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2009 年 4 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

- ☐ 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于     年     月     日解密，解密后适用上述授权。
- ☐ 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年     月     日

## 内 容 摘 要

市场经济条件下，股权收购是一种常见的资本运作方式，是指收购公司通过收购目标公司一定比例的股票从而控制目标公司的经营权的行为。在这种经济资源配置的过程中，必然发生资产的转移，所得税问题随之产生。从股权收购交易的税收后果来看，在微观层面上可以体现为应税的股权收购和免税的股权收购，在宏观的层面上则体现了立法机关对股权所得税制的多种价值取向。除前言和结语外，本文分为三章。

第一章首先概述了股权收购的概念以及分类等基本问题，进而分析了股权收购和税收法律之间的关系，从而说明税收成本对股权收购决策有重要的影响，完善的税收法律对股权收购的顺利进行有重要的意义。

第二章主要介绍了美国股权收购涉及的所得税法律问题。本章第一部分介绍了应税股权收购中纳税人的相关待遇，并着重介绍了美国税收法典中颇具特色的“视为资产收购”制度以及以反避税为主要目的的“一贯原则”，文章认为美国与股权收购相关的所得税法律制度体现了多种价值取向；第二部分则介绍了免税股权收购中纳税人的待遇，并着重介绍了免税重组的构成要件，从中可以得知美国对享有迟延纳税待遇的股权收购有着极为严格的要求。

第三章讨论如何借鉴美国股权收购所得税制来完善中国股权收购所得税制。本章主要结合我国相关的所得税收法律制度以及作为最新的立法活动成果的有关股权收购所得税制的讨论稿，从应税和免税两个角度，分析我国股权收购中的所得税法律问题，并就其中的不足之处提出进行完善的建议。

**关 键 词：**股权收购；所得税制

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

In the age of market economy, as a common way to operate capital, stock acquisition refers to an investment where a purchasing corporation can acquire the control right to a target corporation by purchasing a certain number of latter's stock. Asset will be transferred in such course as efficient use of resource with the result of causing income tax consequence which can be divided into taxable stock acquisition and tax-free stock acquisition from a micro perspective while indicating that the legislation institution tend to insert several values to income tax rules of stock acquisition. This article has three chapters apart from the preface and epilogue.

Chapter One introduces the concept and classification of stock acquisition and analysis the relationship between stock acquisition and income tax law from which I try to draw out a conclusion that tax consequence indeed should be considered when make a decision on stock acquisition despite it may not be the most important reason for such a transaction, in the hope of showing the importance of income tax law to regulate the stock acquisition.

Chapter Two is about the U.S. federal income tax law on stock acquisition. Subchapter One introduces the tax consequence to tax payers and pay more attention to the mechanism known as §338 election as well as the Consistency Rules both of which characterize the U.S. Internal Revenue Code with the conclusion that the rules contain more than one values while Subchapter Two summarize the tax consequence of tax payers and emphasize the conditions of tax-free consequence including “solely for voting stock”, “continuity of proprietary interest”, “the business purpose test” and “continuity of the business enterprise” all of which derived from legislation of congress and treasure department and case rules from law courts. By discussing these conditions for stock acquisition in detail from a history perspective I try to find the reasons why they are established and the actual functions they performed.

Chapter three is trying to discuss how to use U.S. experience and improve China income tax law system of stock acquisition. Based on the analysis of existing rules and recent outcome of related department, this chapter points out several difficulties and subjects some advice on improving China income tax law after comparing its rules with the U.S. federal income tax law.

**Key Words:** Stock acquisition; Income tax law

厦门大学博硕士论文摘要库



## 目 录

前 言 .....	1
第一章 股权收购所得税制的基本问题 .....	2
第一节 股权收购的一般问题分析 .....	2
一、股权收购的概念 .....	2
二、股权收购的分类 .....	3
第二节 税法与股权收购的关系 .....	4
一、税收对股权收购的影响 .....	4
二、股权收购所得税法律理论 .....	6
第二章 美国股权收购所得税法律制度研究 .....	8
第一节 应税的股权收购 .....	8
一、未选择适用 § 338 的股权收购的税收待遇 .....	9
二、选择适用 § 338 的股权收购及税收待遇 .....	11
三、小结 .....	21
第二节 免税的股权收购 .....	22
一、B 型重组的税收待遇 .....	22
二、B 型重组的构成要件 .....	24
三、小结 .....	32
第三章 美国股权收购所得税制对我国的借鉴意义 .....	33
第一节 我国股权收购所得税法律制度概述 .....	33
第二节 我国股权收购所得税法律制度分析 .....	34
一、应税的股权收购 .....	35
二、免税的股权收购 .....	37
三、小结 .....	41
第三节 我国股权收购所得税法律制度的完善 .....	42
一、重申税法的基本原则 .....	42

二、明确股权收购所得税法律制度的价值取向 .....	46
三、完善股权收购所得税法律制度的具体内容 .....	47
<b>结 语</b> .....	52
<b>参考文献</b> .....	53
<b>后 记</b> .....	55

厦门大学博硕士论文摘要库

## CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Introduction to Income Tax Law on Stock Acquisitions .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Introduction to Stock Acquisitions .....</b>	<b>2</b>
Section 1 The Concept of Stock Acquisitions .....	2
Section 2 Classification of Stock Acquisitions .....	3
<b>Subchapter 2 Income Tax Law on Stock Acquisitions .....</b>	<b>4</b>
Section 1 Tax Effects on Stock Acquisitions .....	4
Section 2 Basic Law Theory about Stock Acquisitions .....	6
<b>Chapter 2 Analysis to U.S. Federal Income Tax Law on Stock Acquisitions .....</b>	<b>8</b>
<b>Subchapter 1 Taxable Stock Acquisitions .....</b>	<b>8</b>
Section 1 Tax Consequences to Stock Acquisitions Without the Election of §338 .....	9
Section 2 Tax Consequences to Stock Acquisition With the Election of §338 .....	11
Section 3 Summaries .....	21
<b>Subchapter 2 Tax-free Stock Acquisitions .....</b>	<b>22</b>
Section 1 Tax Consequences to Type B Transactions .....	22
Section 2 The Requirements of Type B Transactions .....	24
Section 3 Summaries .....	32
<b>Chapter 3 Income Tax Law on Stock Acquisitions in China and Its Improvements .....</b>	<b>33</b>
<b>Subchapter 1 Introductions .....</b>	<b>33</b>
<b>Subchapter 2 Income Tax Law on Stock Acquisitions in China .....</b>	<b>34</b>
Section 1 Taxable Stock Acquisitions .....	35
Section 2 Tax-free Stock Acquisitions .....	37
Section 3 Summaries .....	41

<b>Subchapter 3</b>	<b>Improvements to Income Tax Law on Stock Acquisitions</b>	42
Section 1	Highlighting the Basic Legislative Principles of Income Tax Law	42
Section 2	Specifying the Legal Value Orientation of Income Tax Regime of Corporate Acquisitions	46
Section 3	Advises to Some Specific Articles	47
<b>Epilogue</b>		52
<b>Bibliography</b>		53
<b>Postscript</b>		55

## 前 言

在市场经济条件下，公司收购是实现资源配置，优化产业结构的重要形式，充分体现了市场经济中优胜劣汰的竞争法则。对面临产业结构调整升级的我国公司来说，大规模推进公司收购势在必行。而且，随着经济全球化的进一步发展以及中国入世后各种开放政策的陆续实施，我国明确提出了“走出去”的发展战略。在这样的环境下，公司收购也成了打破贸易壁垒，抢占国外市场，提高国际竞争力的一个重要的战略手段。其中，股权收购以其占用现金少，税收成本低等优点而成为一种重要的收购方式。2005年我国的公司法和证券法成功修订是我国公司股权收购法律制度史上的重要事件，股权分置改革也正在如火如荼的进行，这些都为股权收购的发展和创新提供了必要的法律空间。

税收是我们为这个文明社会支付的价格，在国家生活中扮演着重要的角色。作为国家调控经济的重要工具，任何形式的税收都会对股权收购产生重要的影响。尽管税收因素不是股权收购交易产生的主要原因，但是税收成本以及税收利益却是交易主体不得不考虑的重要问题。

尽管我国股权收购的活动日益增多，公司法层面的法律制度也日趋完善，但是与股权收购有关的所得税法律制度的建设却不容乐观。目前，我国有关股权收购的所得税法律规范仅有《企业改组改制中若干所得税业务问题的暂行规定》（国税发[1998]97号）、《关于企业股权投资业务若干所得税问题的通知》（国税发[2000]118号）、《关于企业合并分立业务有关所得税问题的通知》（国税发[2000]119号）、《关于企业股权转让有关所得税问题的补充通知》（国税函[2004]390号）等不系统的行政规章。令人欣慰的是国家税务总局等相关部门于2008年6月发布了《企业重组与清算的所得税处理办法》的讨论稿（以下简称《办法》），对公司收购所得税法律问题作出了较为统一的规定。然而其中的有些制度设计并不完善，因而迫切需要借鉴国际上成熟的法律制度为我所用。

美国股权并购的所得税制已经有了近百年的历史，而且经过了多次并购浪潮的检验与洗礼，相关制度已经相当完善。尽管由于具体环境的不同许多制度不能照搬，但是其中所体现的立法意图和价值取向却可以吸取借鉴，这也是本文的初衷与意义所在。

## 第一章 股权收购的所得税制基本问题

### 第一节 股权收购的一般问题分析

#### 一、股权收购的概念

股权收购是收购的一种方式，因而在介绍股权收购之前，本文首先对其上位概念——“收购”作一简单的回顾。

“收购”来源于对英文“Acquisition”的翻译，是指成为某些财产的所有人的活动。<sup>①</sup>也就是说收购仅仅是公司买卖资产的一种方式。<sup>②</sup>我国学术界对这个概念不存在争议，一般认为收购是指一家公司用现金、债券、股票债权等方式购买其它企业股票或者资产，以谋求该企业经营或资产控制权的行为活动。<sup>③</sup>通常我们把购买方称为收购公司，另一方被称为目标公司。其特点是目标公司的经营控制权易手，目标公司的法人地位并不消失。

一般来说，公司可以通过三种方式获得资产：（1）直接购买其它公司的资产；（2）与其它公司合并；（3）购买其它公司的表决权股票。<sup>④</sup>可见，收购可以分为股权收购和资产收购。资产收购是指一个公司购买另一个公司的资产的行为。股权收购是指购买一家公司股份的一种投资方式。它通过购买目标公司股东所持有的股份，或者认购目标公司所发行的新股这两种方式进行。当收购公司收购目标公司一定比例的股权后，就会取得对该公司的经营控制权。<sup>⑤</sup>但纯粹以投资为目的，不参与目标公司营运的股权购买行为不包括在内。在股权收购中，收购公司通过收购目标公司的股票而成为目标公司的股东，对目标公司的原有的债务不负连带责任，仅以控股出资的额度对目标公司承担风险。收购公司可以选择继续经营目标公司或者将其清算。本文的主要任务就是探讨股权收购中的所得税法律问题。

---

① BLACK, HENRY CAMPBELL. Black's Law Dictionary (Fifth Edition) [Z]. St. Paul, Minn.: West Publishing Co., 1979. 23.

② 查西·H·乔波，小约翰·C·科菲，罗纳德·J·吉尔森. 公司法案例与资料[M]. 北京：中信出版社，2003. 913.

③ 蒋泽中. 企业收购与兼并[M]. 北京：中国人民大学出版社，2004. 2.

④ 查西·H·乔波，小约翰·C·科菲，罗纳德·J·吉尔森. 公司法案例与资料[M]. 北京：中信出版社，2003. 915.

⑤ 蒋泽中. 企业收购与兼并[M]. 北京：中国人民大学出版社，2004. 2.

尽管股权收购在我国已经成为一种常见的资本运作方式,但是在立法上的相关界定却迟迟缺位,直到在 2008 年《企业重组与清算的所得税处理办法》(以下简称《办法》)的讨论稿中才第一次出现了对股权收购的定义:“本办法所称股权收购,是指一家企业的股东在连续 12 个月以内累计将其持有的该企业 80% 以上的股权转让给另一家企业,由此取得收购企业的股权或非股权补价,最终实现收购企业对被收购企业的控制。”

## 二、股权收购的分类

根据不同的标准,股权收购可以分为多种类型。例如,按照收购双方的行业关系划分可以分为横向股权收购和纵向股权收购;按照双方合作的性质可以分为善意的股权收购和恶意的股权收购;按照是否通过证券交易所公开收购划分可以分为公开直接收购和协议收购等。下面两种划分方式则与股权收购所得税法律层面的权利义务有密切的关系。

### 1. 根据支付方式不同,股权收购可分为现金收购、换股收购以及混合收购

现金收购是指收购公司以现金付款的方式实现收购的活动。现金包括现钞,银行存款等实际可以变现的票据。<sup>①</sup>这种交易方式容易被收购公司的股东接受,但是对收购公司的现金流要求非常高,因而现在很少有股权收购使用这种方式。换股收购,指收购者以自己公司的股权换取目标公司股东的股权而达到控制目标公司目的的收购。换股收购显而易见的优点是收购公司不用支付大量的现金,但是以股权为对价往往会导致公司的股权结构发生变化。混合收购,指收购者以现金、股票或债券等多种支付形式的组合为对价收购目标公司的股票,完成收购的方式。混合收购时,既可以单独使用一种支付方式,也可以将几种支付方式组合运用,收购公司可以根据自身情况灵活选择。

### 2. 根据不同的税收待遇来分,可以分为应税的股权收购和免税的股权收购

应税的股权收购是指收购公司采用非股权对价收购目标公司的股票,从而获得其控制权的收购。当采用股权对价进行股权收购但是不符合法定的免税要件时,也属于应税的交易。之所以称之为应税,是因为收购公司以及目标公司的股东都需要确认交易中的收入或者损失,并对相关的股票或者其它非现金资产在新

---

① 蒋泽中. 企业收购与兼并[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2004. 30.

的成本基础上核算。<sup>①</sup>由于在股权收购过程中会发生资产的转移，一般情况下都属于应税交易。免税股权收购是指收购公司利用自己的股票换取目标公司股东所持有的目标公司的股票，从而获得对目标公司的控制权。由于目标公司的股东获得的对价是收购公司的股票，既未得到现金，也没有实现收益，因而不用立即缴纳所得税。然而，这种免税只是暂时的，一旦目标公司的股东出售其获得的收购公司的股票，则必须确认其中的收益或者损失并依法缴纳所得税。可见，所谓的免税并非是实质意义上的免税，仅仅是一种迟延纳税。但根据货币的时间价值理论，这种税收支付的推延显然有一定的价值。<sup>②</sup>所以，作为应税交易的例外，免税的股权收购往往体现了立法机关鼓励交易的价值取向。

## 第二节 税法与股权收购的关系

众所周知，作为一种优化资源配置的资本运作方式，股权收购的主要目的不是为了获得税收利益，但是所涉及的税收权利义务的分配确实在一定程度上影响着纳税人的经营决策，税收法律也需要通过对纳税人的权利义务的调整从而实现特定的立法目的，发挥法律的宏观调控作用。由此可见，税法与股权收购有密切的关系。

### 一、税收对股权收购的影响

#### （一）影响交易模式的选择

如上所述，股权收购根据税收待遇的不同可以分为应税股权收购和免税股权收购，但是“只有在应税购并中，购并企业才可以享受到因可计提折旧资产基础增加而得以避税的好处。但同时目标企业必须在出售企业的当年确认可能获得的资本受益。此外，如果目标企业使用了加速折旧，由于过度折旧而形成的受益将被重新作为普通收益，来缴纳所得税。具体数额取决于特定资产的特性。在免税重组中目标企业的资产原封不动地转给进攻企业。因此，如果目标企业的资产账面价值大于其市场价值以及收购价值，购并企业将倾向于采用免税重组。”<sup>③</sup>换句

① [美]大卫·J·本丹尼尔，阿瑟·H·罗森布鲁恩．国际并购与合资——做好交易[M]．赵锡军，王春飞等译，北京：中国人民大学出版社，2002．126．

② [美]帕特里克·A·高根．兼并、收购与公司重组[M]．朱宝宪等译，北京：机械工业出版社，2004．372．

③ 蒋泽中．企业收购与兼并[M]．北京：中国人民大学出版社，2004．356．



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库